

LA CRISIS Y EL DESEMPLEO

Mecanismos y herramientas legales
aplicables.



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

Autor: Ibañez Iralde Leonardo Ariel.
Tutora: Arranz Zulma Alicia.

ÍNDICE

PRÓLOGO:	1
LA CRISIS EMPRESARIAL	3
EL DESEMPLEO:	8
MEDICIÓN	8
CAUSAS	9
MODELO NEOCLÁSICO DEL MERCADO DE TRABAJO Y EL DESEMPLEO	10
MODELO KEYNESIANO DEL MERCADO DE TRABAJO Y EL DESEMPLEO	11
LAS POLÍTICAS DE EMPLEO	13
CLASES DE SUSPENSIÓN Y DESPIDOS, Y SUS DIFERENTES DISPOSICIONES:	14
Por falta de trabajo y fuerza mayor:	14
Suspensiones concertadas:	18
Despidos sin causa:	19
Reducción de jornadas, remuneraciones y otros beneficios:	20
Extinción del contrato de trabajo de común acuerdo:	21
Sistema de retiro voluntario:	23
PROCEDIMIENTO DE CRISIS	25
CLASIFICACIÓN:	25
♦ De acuerdo a las medidas que se desean adoptar:	25
♦ De acuerdo a las causales que fundan las medidas:	26
♦ De acuerdo a la cantidad de trabajadores:	27
RIESGOS POR OMITIR EL PROCEDIMIENTO DE CRISIS:	28
a) Conciliación obligatoria y la obligación de retrotraer las medidas	28
b) Las multas por infracción a normas laborales	29
c) La imposibilidad de invocar los artículos 247 de la LCT o 10 de la Ley 25.013	29
d) La eventual pérdida de beneficios	29
CUESTIONES PREVIAS:	30
Personas que intervienen:	30
Donde tramitará el procedimiento:	32
Requisitos y recaudos de la presentación:	32
Contenido del escrito de presentación:	33
Información confidencial:	35
La prueba:	36
EL DESARROLLO DEL PROCEDIMIENTO DE CRISIS. ASPECTOS PRÁCTICOS	36
La etapa preparatoria:	36
La negociación:	38
La finalización del proceso:	39
COMPARACIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE CRISIS CON OTROS MECANISMOS LEGALES	41
Decreto 328/88:	41
La conciliación obligatoria:	42
La reestructuración productiva:	43
Creación y/o continuación por los trabajadores de emprendimientos productivos:	44
Las cooperativas de trabajo:	46
El modelo "Zanillo-Pauny":	47
EL TRABAJO EN LOS CONCURSOS PREVENTIVOS	48
EFECTOS DE LA SUSPENSIÓN:	49

La crisis y el desempleo: mecanismos y herramientas legales aplicables

LAS CLÁUSULAS ECONÓMICAS Y NO PREVISTAS EN LA LEY DE CONTRATO DE TRABAJO	50
PLAZO PARA LA SUSPENSIÓN DEL CONVENIO COLECTIVO:	50
CONVENIO COLECTIVO DE CRISIS:	51
Sujetos intervinientes:	52
Ámbito de negociación:	54
Carácter de la negociación del convenio de crisis:	56
La regulación del convenio de crisis en la ley 25.250:	58
Objetivo de la negociación:	60
Contenido de la negociación:	61
Finalización de la vigencia del convenio de crisis:	61
Efecto de la declaración de quiebra indirecta sobre el convenio colectivo de crisis:	62
El convenio colectivo de crisis y los acuerdos preventivos extrajudiciales:	62
EL DESCUELQUE DE LOS CONVENIOS COLECTIVOS:	62
Comparación del descuelgue con el convenio de crisis:	63
RÉGIMEN DE CONTINUIDAD DE LA EXPLOTACIÓN Y PREVISIONES EN MATERIA DE CONTRATO DE TRABAJO	65
Continuación de la explotación:	67
Continuación inmediata:	69
Empresas que prestan servicios públicos:	70
Trámite común:	70
Propuesta del Síndico:	71
Resolución judicial:	72
Régimen de administración:	73
Otras cuestiones a tener en cuenta:	74
Contratos de Trabajo:	75
Indemnización sustitutiva del preaviso. Improcedencia:	76
CONCLUSIÓN	78
BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA	83

USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

PRÓLOGO:

Desde nuestra niñez nos preparamos para un futuro, pasamos gran parte de nuestra vida estudiando, aprendiendo y perfilándonos para estar listos para enfrentar nuestras vidas de la mejor manera posible, pero al culminar los estudios universitarios, nos encontramos un panorama desalentador, un futuro incierto, en el que si bien todo nuestro esfuerzo será recompensado, no tenemos certeza alguna de cuanto tiempo nos llevara conseguir un empleo sustentable en el tiempo.

Al finalizar mi carrera universitaria me hallé en la incertidumbre de un mercado laboral hipercompetitivo y afectado por uno de los peores males que sacude a nuestro país en las últimas décadas, la crisis empresarial y su consecuente efecto en el mercado de trabajo, el desempleo.

La grave crisis que atraviesa nuestra economía demanda un esfuerzo inédito en las empresas que, con el objetivo de sobrevivir, tratan de mantener una explotación equilibrada con los recursos disponibles y con la esperanza de un futuro mejor.

El estado, ante este panorama, ha proveído a nuestra economía con una serie de herramientas para conllevar la crisis, con mayor o menor efectividad, pero con el objetivo de paliar este panorama tan desalentador.

Mi intención, al elaborar este trabajo final de la carrera, es analizar modestamente que herramientas nos ofrece el estado a la hora de salvaguardar las fuentes de trabajo, que mecanismos nos permiten evitar la desaparición de las empresas y, por supuesto, los despidos masivos.

Para ello he decidido llevar a cabo un breve análisis de la crisis empresarial y el desempleo, para luego analizar los distintos mecanismos y procedimientos con los que contamos en la actualidad, sin embargo, dentro de todo el abanico legal no me adentre en todos los procedimientos sino en aquellos que contenían alguna normativa laboral, dejando de lado en mi análisis procedimientos tales como el acuerdo preventivo extrajudicial entre otros.

Si bien es un análisis un tanto ambicioso, he intentado entender un poco mas la razón por la que dichas herramientas aun no han solucionado o al menos minimizado la crisis, como es el contexto actual, la crisis del mercado laboral, el desempleo y el clima social que tanto nos afecta.

El esquema sobre el que voy a trabajar es el siguiente: los dos primeros capítulos, la crisis empresarial y el del desempleo a modo de análisis de los dos factores,

La crisis y el desempleo: mecanismos y herramientas legales aplicables

que a mi entender son decisivos en la situación actual de nuestro país. Y los dos siguientes las herramientas que podrían resolver parte de esa situación: el procedimiento de crisis y el convenio de crisis en el concurso preventivo



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

LA CRISIS EMPRESARIAL

Apenas se dejan sentir las crisis, el comercio se conmueve y amedrenta ante la perspectiva de las cesaciones de pago.

Es tal la reciprocidad de los compromisos comerciales, que la falencia de una casa fuerte puede precipitar a muchas, y una vez comenzado el desastre es difícil prever la magnitud de la calamidad que se desencadena sobre las plazas.

El pánico se apodera del mercado. El crédito, que vive de la confianza mutua, se debilita para los unos y desaparece para los otros. El retraimiento de los capitales es consiguiente.

Estanislao S. Zeballos, Apuntes sobre las quiebras, 1874

El contexto económico social es un factor de generación de las crisis empresarias.

En los tiempos que corren la insolvencia y las situaciones que la misma determina adquirieron una enorme difusión y fuerza expansiva, exorbitando la económica privada y al ámbito empresario, en un contexto globalizado donde las afluencias e influencias de los grandes capitales determinan el destino de las grandes economías así como el de las modernas.

El crédito, factor esencial para el desarrollo de una sociedad moderna, es el elemento dinamizador por excelencia de toda economía. Pero su uso inapropiado, excesivo o la adición al mismo pueden derivar en una problemática generadora del fenómeno de la insolvencia. El impacto del inapropiado uso del crédito lo sufren principalmente aquellas empresas menores, en desarrollo, y menos competitivas, que resultan desplazadas, desapareciendo poco a poco los emprendimientos particulares y de bajo capital conocidos en nuestro país como PYMES.

Las empresas, factores de mucha importancia tanto social como económica dentro de un país en pleno desarrollo como Argentina, se ven en la dificultosa necesidad de sobrevivir en este contexto tan cambiante. Y es este mercado con sus sucesivas crisis y recuperaciones quien determinara, mediante sus procesos y mecanismos, cuales empresas han de permanecer o no en el.

Parece haber un consenso generalizado entre los economistas respecto de que la crisis Argentina fue producto de la conjunción de una serie de desequilibrios macroeconómicos. Sin embargo, no hay acuerdo en cuanto a las causas de tales

desequilibrios y las soluciones posibles a los mismos. Para los que defienden una lectura "liberal" de la crisis, la misma habría sido producto de la irracionalidad de la clase política que no se animó a llevar adelante los ajustes necesarios (por ejemplo, Mussa, 2002). Por otro lado, se encuentran quienes afirman que la crisis fue producto del exceso de mercado sin una adecuada guía de parte del sector público (entre otros, Fanelli y Heymann, 2002; Frenkel, 2002).

Más allá de las diferencias el principal punto en común de estas interpretaciones tiene que ver con que asumen que el Estado actúa por encima de la sociedad como una agente mediador entre los intereses particulares o como un garante del buen funcionamiento de las "naturales" leyes de la sociedad.

La dinámica que asume la economía y las políticas públicas no son simplemente resultantes de un conjunto de leyes y opciones de política económica, sino que existe una profunda interacción entre la economía y la política; el Estado, las leyes, la moneda y su forma de gestión, el capital, etcétera, son todas formas de expresión de la relación de capital (Holloway, 2002). Todas esas "formas" actúan como mediaciones en la relación entre el trabajo y el capital. Esta relación entre quienes trabajan para sobrevivir y quienes viven del dominio del trabajo ajeno es esencialmente conflictiva e inestable.

La experiencia señala que una empresa va a ser conservada si así lo deciden los interesados inmediatos y mediatos, conforme a las diferencias de costos relativos a la decisión o no de liquidarla.

Es por eso que pensar que una ley de concursos y quiebras o unos mecanismos y procedimientos para confrontar la crisis pueden salvar a una empresa condenada por la ley del mercado.

Las situaciones concursales, no debemos olvidar, tienen como su principio factores estrictamente económicos. También esta presente lo político, ya que como afirmara Ascarelli, "Las leyes nunca son neutras y los que pretenden la asepsia ideológica del jurista en el fondo persiguen que se acepte la ideología que inspira la misma, lo que se traduce necesariamente en una actitud apologética" (Ascarelli Tulio, 1955 Págs. 457 y sigs.).

Los ilícitos falenciales pasaron en tiempos recientes a ocupar un lugar secundario en el seno de las leyes de la materia, mas allá de ser contemplados en los códigos penales atento a la función disuasiva de las penas y el principio de desutilidad

que ocasionan, porque la preocupación se ha centrado fundamentalmente en la reasignación económica y jurídica de recursos. Los agentes económicos consideran a la quiebra solo circunstancialmente fraudulenta y por lo común consecuencia de conductas imprudentes, desafortunadas o inevitables.

“Visto desde una óptica económica, la quiebra constituye un procedimiento para la reasignación de factores de producción a empleos en los que su productividad social es más elevada” (Rojo Fernández Río, Ángel, 1987 Pág. 138.).

La económica de mercado, en función del libre juego de las reglas que lo rigen, además de agravar, ha internacionalizado los riesgos e influye en la liquidación, desaparición o quiebra de empresas no rentables, mal organizadas. Etc.

Pero más allá de todo lo mencionado no debemos olvidar que en lo respectivo a una crisis siempre hay factores detrás, factores que con mayor o menor influencia generan o dirigen una empresa hacia su ocaso, factores que le dan a algunas de ellas más fragilidad que a otras ante un panorama de dificultad crediticia.

“En esos factores debemos mencionar la Globalización, un nuevo orden mundial en el que existe una profunda comunicación intercultural, que conectando los espacios nacionales ha determinado que pasaran a tener una menor diferenciación relativa” (Brzezinski Zbigniew, 1975, Pág. 105).

Este proceso ha multiplicado el comercio en los últimos años y marcha hacia una completa liberalización de las barreras aduaneras, para incorporar a miles de millones de personas a los procesos de consumo y de producción.

A su vez ha generado un entramado económico de compañías trans, multi o binacionales, joint-ventures y otras formas de integración, organismos internacionales y ONG's. La internacionalización de mercados de bienes y de los factores de producción ha hecho aparecer grandes compañías capaces de planificar y efectuar su desarrollo a escala mundial, valiéndose de megafusiones, uno de los hitos característicos de la economía mundial en esta era.

Este proceso a su vez ha conllevado una competencia económica intercultural, enfrentando a una competencia mundial entre culturas capitalistas rivales. Es esta competencia una de las fuerzas marginadoras del mercado que tiende a hacer desaparecer a las empresas mediocres o sin adecuada reparación para sobrevivir a este nivel. Es en este contexto competitivo que ciertas actividades dejan de ser redituables.

Otro factor importante dentro de este marco de análisis de la crisis aplicada a las empresas y mercados es la corrupción, un factor señalado en los últimos tiempos, al

cual los códigos éticos y de comportamiento no han logrado erradicar efectivamente, y que lamentablemente afecta a nuestro país en un nivel crítico.

Parte de las consecuencias de estos sucesos en las empresas y en la economía de un país es la desocupación, un fenómeno social ligado a los anteriores y uno de los mas graves problemas mundiales, y que a su vez produce una disminución de la inversión y del poder adquisitivo, e impide aprovechar el excedente de riqueza del consumidor y alcanzar competitividad y desarrollo, lo cual genera mayor desocupación.

Pero al hablar de crisis no debemos dejar de tener en cuenta que todos los progresos tecnológicos y sociales, los cambios financieros y legales, las crisis y las recuperaciones, también afectan el ambiente donde trabajan las personas.

El cambio mas relevante que ha visto nuestra sociedad en los últimos años ha sido la creciente tendencia de las empresas a reconocer sus responsabilidades sociales y a realizar inversiones de distinto orden y magnitud, para administrar su personal con el propósito de lograr un mayor grado de compromiso y sentido de pertenencia.

Desde ya hace varios años se considera a los Recursos Humanos como el recurso más diferenciador y sostenible en el tiempo de una organización. Debemos de entender que la crisis en este ámbito es un sinónimo de cambio, nos abre el panorama a un proceso que involucra la negociación entre las partes para acomodarse a nuevas circunstancias y la perdida de la fuente laboral como una de sus mas graves consecuencias, porque si bien los recursos se reasignan a agentes mas eficientes, no debemos de olvidar que todas aquellas fuentes generadoras laborales que dejan de existir dejan como uno de sus aspectos mas negativos gran cantidad de individuos sin su fuente de ingreso, individuos que deben ser reinsertados en el mercado laboral pero no siempre logran hacerlo en un corto plazo.

Al hablar de la crisis estamos abarcando muchas facetas de la misma, por ello pasaremos en el próximo capítulo a un somero análisis del desempleo para luego avocarnos a analizar con una mayor profundidad el procedimiento de crisis y los convenios colectivos de crisis que se encuentran reglados en la ley de concursos y quiebras, como dos de las más importantes soluciones con las que contamos en nuestra legislación.

Pero dentro de lo laboral mas allá del instituto que estemos analizando hay algo a tener en cuenta, no hay sentencia, dictamen o resolución por parte de autoridad administrativa interviniente que pueda obligar a las partes, únicamente puede haber acuerdos entre las mismas. Y son dichos acuerdos y las cooperaciones que las partes